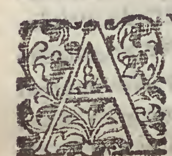
*

Illuſtriſsimo y Reuerendiſsimo Señor.

POR PARTE DE DON IVAN DE Azeuedo ſe ſuplica a V. S. Illuſtriſ. paſſe los ojos por eſtos apuntamentos, de que reſultarà, no ſolo la juſtificacion de la ceſsion, que ſe le hizo del Eſpolio del Obiſpo de Coria ſu hermano, ſino anſimiſmo la excluſion del Tanteo, *intentado por parte de Gaſpar Rodriguez de Herrera.*

1 VNQVE Eſta cauſa, y ſu determinaciō deue ſer ſolamente ſobre la excluſion del *Tanteo,* intentado por Gaſpar Rodriguez: y ſobre que ſe declare no auer lugar. Pero porque a la viſta deſte Articulo, y en las peticiones alegadas ha buelto a hablar el contrario, de que eſtandole cedido dicho Eſpolio, no ſe le deuio quitar, ponderaremos con toda breuedad la grande juſtificacion, y ajuſtamiēto legal, con que V. S. Iluſtriſsima ha procedido en los Articulos determinados.

Primus Articulus.

2 ESte Articulo fue, ſobre ſi deſpues de cedido el Eſpolio a Gaſpar Rodriguez, ſe deuio admitir la puja que hizo don Iuan de Azeuedo, dando por èl haſta en cantidad de dos mil ducados, que fueron mil y ſeiſcientos ducados mas de los quatrocientos, en que ſe le auia rematado. En la qual ſe obligò anſimiſmo, a pagar todas las deudas, donaciones, mandas pias, y funeral del dicho Obiſpo, aunque el Eſpolio, y ſus bienes no llegaſſen a ello. Y aunque ſe contradixo, ſe admitio juſtiſsimamente por V. S. Iluſtriſ. ex ſequentibus.

3 Primò, porque los bienes del Eſpolio ſon de ſu Santidad,

tidad, y de su Camara Apostolica, y como tales, es sin disputa, que gozan de los mismos priuilegios que los del Real Fisco, Abb. in cap. quia diuersitatem, de conces. præbend. & in Clement. 2. de Hæretic. Bobadilla lib. 2. politicæ, cap. 17. nu. 199. Petrus Greg. syntagma iuris, lib. 31. cap. 31. nu. 9. Y aunque es verdad que en las ventas, y cessiones de otros bienes, que nò sean Fiscales, no se da lugar a puja, post perfectam venditionem, vel cessionem, absque restitutione; pero quando la cession es de renta, ò bienes Fiscales, bene admittitur, vt est textus expressus in l. Lucius, §. fin. vbi Bart. ff. ad municipal. in hæc verba, ibi: *Idem respondit, si ciuitas nullam propriam legem habet de adiectionibus admittendis, non posse recedi à locatione, vel venditione prædiorum publicorum, iam perfecta. Tempora enim adiectionibus præstituta ad causas Fisci pertinent:* textus in l. 1. C. de vendendis rebus ciuitatis, lib. 11. qui indiuidualiter resoluit. Notat Azeued. in rubric. tit. 13. de las pujas, y prometidos, num. 5. lib. 9. Recopil. Parlad. lib. 2. rerum quot. cap. fin. 5. part. §. 13. num. 14.

4 Sed opus fuit videre, an adesset iusta causa admittẽdi dictam adiectionẽ, & est sine dubio, quòd iustissimẽ fuit admissa, tam de iure communi, quàm de iure Regni, nam licet post subhastationẽ perfectam, & extinctã candelam, licitator à futuris licitationibus, & oblationibus, etiam maioris summæ sit securus, ex Glos. in l. si tempora, C. de fid. instrum. & iure hastæ Fiscal. lib. 10. Alueric. in l. & si sine, §. quæsitum, de minorib. Capic. decis. 36. num. 5. Mastrill. decis. 84. Tamen hoc limitatur in tribus casibus. Primò, quando adest læsio nec dũ vltra dimidiam, sed vltra sextam partem, ex Bart. in l. si duo societatẽ, §. Arbitrorũ, ff. pro socio, Franc. decis. 224. num. 2. Mastrill. decis. 84. nu. 8. Ponte de potest. Prorregis, tit. 4. de Regalib. §. 5. num. 8. 56. 57. & num. 62. vbi refert decisum per Regiam Cameram Summa-

riæ,

riæ, in collaterali Consil. Regni Neapol. in arrendamẽto vini, plures refert, & sequitur Amato resolut. 38. num. 21.

5 Secunda limitatio est, quando in subhastatione adfuit aliqua fraus, ex Gregorio Lopez in l. 5. tit. 19. p. 6. testante obtinuisse in arduissima causa Regis, contra conductorem Regalium reddit, fericæ Regni Granatæ, Auiles, Mauric. Sforc. Cald. Pereir. & alij relati per Antonin. de Amato, d. resolut. 38. num. 20. qui pluries referunt iudicatum.

6 Tertia, nisi ageretur de interesse creditorum, quia tunc candela extincta, & oblatione secuta, alia melior oblatio admitteretur, secundum Masull. ad Capic. decis. 36. num. 6. qui in sacro Consilio testatur decisum, quem refert Ricc. collect. 1726. vers. Limita terrio, cũ pluribus relatis per Amat. resolutione proximè citata, num. 3.

7 Las quales tres limitaciones, que proceden igualmente en arrendamientos, y ventas, vt notat Antoninus supra, concurrieron en la admission de la puja, que hizo don Iuan de Azeuedo. La primera, porque pujò quatrotanto mas de los quatrocientos ducados en que se auia hecho la primer cession. La segunda, porque auiendo ofrecido vn quidam abonado, seiscientos ducados por el dicho Espolio, antes que se hiziesse la cession al dicho Gaspar Rodriguez, no se pudo en perjuyzio de la Camara Apostolica darsele a èl por los quatrocientos. La tercera, porque Gaspar Rodriguez se obligò solamente a pagar las deudas, a que alcançasse el Espolio (que dezia ser de muy poco valor) y la parte de don Iuan de Azeuedo se obligò sin limitacion, a pagar todas las deudas funeral, donaciones, y mandas pias, que solo estas importã mas de doze mil ducados.

8 Ni tiene fundamento la ponderacion que se hizo a la vista deste pleyto por el Abogado de Gaspar Rodriguez,

guez, de la ley 5. y fin. C. de locat. præd. ciuil. vel Fiscal. lib. 11. in illis verbis: *Sed nec locabitur alteri, licet ingenti superari, videatur augmento possessio.* Ex quibus infert, que despues de auersele cedido el Espolio por los quatrocientos ducados, no se pudo admitir la puja he- por don Iuan de Azeuedo.

9 Porque se responde, que la dicha ley loquitur in terminis habilibus, nempè, transacto iam tempore concesso subhastationibus, & adiectionibus Fiscalibus, quod licet de iure Digestorum, non esset certum constitutũ, sed arbitrio iudicis relinqueretur, de iure tamen authenticorum, certum tempus erat præstitum, vt ex Glos. in l. loca. verbo, Edictis, C. dict. titul. de location. præd. ciuil. & ex auth. hoc ius porrectum, C. de sacros. Eccles. notat Azeued. in l. 3. titul. 11. lib. 9. Recopil. qui vltra d. Glos. & Authent. hoc comprobat, ex Bart. & Angel. relatis per Betharch de gabell. 2. p. nu. 17. Idem Bart. in l. si tempora, C. de fide instrument. & iur. hast. Fiscal. lib. 10. num. 2. in hæc verba, ibi: *Sed si alicui facta esset, tunc si esset facta simpliciter, adhuc admitteretur alius plus promittens, intelligitur enim esse facta sub cõditione, nisi meliorem conditionem attulerit intra tempus appositum in subhastatione.* Y el querer excluir absolutamente las pujas, era directamẽte contra muchos textos de Derecho, vt ex d. l. Lucius, §. fin. ad municip. & l. 1. C. de vend. reb. ciuitat. lib. 11. Y contra la comun resolucion de los Autores, vt ex supra dictis resultat. Y con la dicha intelligencia corre llanamente la concordia de vnos, y otros textos, y se saca con euidencia de las palabras de la misma ley prædia, quia excludit augmentum, vt perpetuarius remaneat securus, perpetuarius autem non dicitur, nec potest esse securus, dum est intra tempus in quo potest adiectio admitti.

10 Y el termino q̃ de iure authent. estaua señalado subhastationibus, & adiectionibus Fiscalibus, por ley del

Rey-

Reyno se estendio a tres meses, con calidad de que no se admitiesse puja de menos del quarto, y de que no se admita passado el dicho termino, vt constat ex l. 6. tit. 13. lib. 9. Recopil. quod procedit, etiam si Fiscus velit ad hoc vti restitutionis remedio, vt decisum refert Azeued. d. l. 6. num. 4. verbo, *Sea recibida la puja fasta los dichos tres meses*, & num. 5. concludit, quod si de facto admitteretur, talis admissio nulla esset. Con que queda mas calificada la inteligencia de la dicha l. fin. y justificada la admission de la puja, y cession, que en conformidad della se le ha despachado a don Iuan de Azeuedo, por constar, como consta, que la hizo dentro de de los tres meses señalados por la ley, sin que en el termino dellos huuiesse otra puja en fauor de la Camara Apostolica.

11 Lo mismo que queda dicho, se reconocio por los señores del Real Consejo, y Sala de Gouierno, adonde se lleuò por via de fuerça por la parte de Gaspar Rodriguez, pretendiendo que la hazia V.S.I. en conocer, y proceder, y en no otorgarle la apelacion del auto en q̃ se le mandò dar la dicha cession a esta parte. Y la causa porque se declarò solamente, que no iba en estado, fue porque por parte de don Iuan de Azeuedo se hizo ponderaciõ en el Consejo, de que el recurso no se auia interpuesto legitimamente, ni auia pedimiento en que se pretendiesse, ni concluyesse, que se declarasse hazer fuerça V.S.I. en conocer, y proceder, ni en otorgar: q̃ son los casos en que el Consejo declara sobre ello, sino q̃ se concluya, se declarassen, y diessen por nulos los autos de V.S.I. Cosa agena del derecho, y de la razõ. Y q̃ el auer hablado el Abogado de Gaspar Rodriguez, y querido fundar dicha fuerça, era extra de lo pedido, y de lo q̃ contenia la peticiõ, con q̃ se auia lleuado al Consejo. Lo qual se echa de ver con euidencia, de la misma peticion de fuerça, adonde solamente se concluye lo re

ferido, y este parece fue el dictamen de los señores del Consejo, y no pudo ser otro: porque si en el substāciar de los autos huuiera auido defeto, ò nulidad alguna, estado lleuaua la causa para que se declarasse hazer fuerça V.S.I. en no otorgar.

12 Y la verdad dicha se califica mas; con que aun despues del segūdo auto en que V.S.I. sin embargo de las nulidades opuestas, y de la que se opuso de defeto de citacion personal, mandò entregar la cession, y comissiō en forma a don Iuan de Azeuedo, para conseguir la cobrança del espolio, no obstante que se denegò a la parte de Gaspar Rodriguez la apelacion que interpuso de dicho auto, y de todos los demas assertos agrauios ponderados por el, reconociendo la poca esperāça que podia tener en el articulo de la fuerça, por la poca justificaciō del, no vsò del recurso, antes se apartò tacitamente de la dicha apelacion, que tenia interpuesta, con auer parecido ante V.S.I. y pedido llanamente el que se le diesse por el tanto, iuxta textum in cap. solicitudinem de appellat. vbi DD. Felin. in cap. quo ad consultationem de re iudic. n. 5. por ser contrario el comparecimiento ante V.S.I. y pedimiento de tanteo a la apelacion que tenia interpuesta de la admision de la puja, cession del espolio, y demas llamadas nulidades que deduxo, quod procedit, aunque en el mismo pedimiento de tāteo protestasse no apartarse de la apelacion, cum actus contrarius tollat, & eneruet protestationem, ex l. qui in aliena, §. celsus, ff. de adquirenda hæredit. l. non solum, §. morte, ff. de noui oper. nuntiat. infinitos referens Giurb. decis. 85. num. 1.

Articulus secundus.

13 ESte segundo articulo mira a excluir la nulidad, qui nulla prorsus iustificatione, deduxo Gaspar Rodriguez,

guez, pretendiendo que la puja hecha por don Iuan de Azeuedo se le deuio notificar en la casa de su morada, y que la casa adonde le citaron no lo era, respeto de que su habitacion, y domicilio es en Ciudad-Rodrigo.

14 Porque se responde, que conforme a la ley Reyno 10. tit. 13. lib. 9. de dos maneras se pudo notificar la puja, ò ante la casa de su morada, ò en la cabeça del Partido, sobre que se faze la dicha puja por pregones, que son palabras de la dicha ley. Y siendo la cabeça del hazimiento de las rentas Apostolicas esta Corte, y donde se fixan los editos, y ansimismo se admiten las pujas, legitimamente fue citado por pregones en ella, y notificadole la dicha puja, segun parece por los autos, con que segun la ley del Reyno, con sola la dicha notificacion se auia cumplido con su disposicion.

15 Secundò, porque a mayor abundamiento se notificò en las casas dõde actualmente habitaua el dicho Gaspar Rodriguez con su muger, y familia, segũ resulta por la informacion que de mandato de V.S.I. se hizo, con citacion de la otra parte, & cum ibi moretur, & assiduè conuersetur, etiam si esset tanquam in hospitio contraxit quasi domicilium, vt posset citari super cõtractu ibi gesto, ex doctrina mirabili Abbat. in cap. quod clericis de for. competent. n. 5. ibi: *Secundò collige, quod ex solo commorari in certo loco, quis non potest conueniri de alibi gestis, sed duntaxat, si ibi contraxerit, vel deliquerit,* idem tenet Bart. in l. hæres absens, ff. de iudic. & ibi: *Et hanc opinionem sequor, quia & si non contrahat domicilium, vt in §. præallegato, contrahit saltem quasi domicilium, vt ibi possit conueniri, nam absurdũ videtur, quod in loco moraretur, & ibi nollit respondere.* Idem Abb. in cap. ex parte B. n. 8. post medium, Alexan. cons. 216. lib. 6. Tiraquel. de retract. §. 9. glos. 2. num. 32.

16 Vndè, como quiera que Gaspar Rodriguez assistiesse, y assiste en esta Corte con su muger, y familia, & in

ca contraxisset, poniendo el espolio en 400. ducados, y quedando sugeta su postura, y remate a qualquier puja legitima que dentro del termino de la ley del Reyno se hiziesse, justificadissimamente se le hizo la notificacion de la puja en las casas de su morada, vbi quasi domicilium contraxit, iuxta doctrinam Abb. & reliquorũ DD. vt responderet super contractu ibi gesto super dicto espolio. Y a esto mirò la ley del Reyno 10. supra relata, que mandò hazer la notificacion de la puja, vt veniret in notitiam illius in cuius præiudicium se auia hecho. Y de ninguna manera pudo mejor llegar a noticia de Gaspar Rodriguez, que haziendo la dicha notificacion en las casas, vbi morabatur, y donde tenia su muger, y familia, ex quibus resultat la justificacion, con que se hizo la dicha notificacion, no solo per edicta en la cabeça de Partido, sino ansimismo en las casas de su morada, siendo ansi que de qualquiera delas dos maneras se cumplia con la formalidad de la ley del Reyno.

18 Sed ex abundanti, dato casu, que ni vna, ni otra citacion huuiera sido legitima, se auia suplido todo, cõ auer comparecido la misma parte formal ante V.S.I. y alegado en razon de la dicha puja, en tiempo en que no se auia entregado a esta parte la cession, y estaua la causa integra, ac proindè per comparitionem ipsius partis formalis, quedò suplido qualquier defeto, caso que lo huuieran tenido las dichas notificaciones, ex Glos. in l. 1. verb. Sententia, in fin. quam ibi sequuntur Bald. Angel. Alberic. Alex. & Iass. ff. de ferijs, & Alexand. cõs. 123. viso processu, vol. 2. Boer. decis. 235. col. pen. Roman. cons. 410. col. 2. Rot. decis. 41. p. 3. recent. num. 2. & decis. 409. p. 1. num. 1.

19 De manera, que sobre la comparecencia de la otra parte, y sus alegaciones, y informes de su justicia, cayò el auto de V.S.I. por el qual se mandò, que toda via se le entregassen a don Iuan de Azeuedo sus despachos, y

en

en cuya execucion,se le entregaron con efeto, la cession, y comission para la cobrança del dicho Espolio. Et vt ponderauimus supra num. aunque a Gaspar Rodriguez no se le otorgò la apelacion de dicho auto, en quanto al efeto suspensiuo,reconociendo la justificacion de los procedimientos de V.S.I.no se atreuio,ni a proseguir la apelacion en lo deuolutiuo,ni intentar el recurso de la fuerça,por no auersele otorgado en quanto al efeto suspensiuo, sino que se apartò de todo ello, pareciendo ante V.S.I.y pidiendo el *Tanteo*, que es el Articulo sobre que està visto,y en que ha de caer la presente determinacion: porque todo quanto hemos ponderado en los dos Articulos referidos, ha sido para que se conozca en todos, y qualesquier Tribunales donde fuere esta causa, la grande justificacion con que V.S.I. ha procedido en la determinacion della. Et hæc sufficiant pro secundo Articulo.

Articulus Tertius.

20 ESte tercer Articulo mira al *Tanteo*, intentado por Gaspar Rodriguez,que es el que V.S.I.ha de determinar,porque los demas(como hemos dicho)estan vencidos,y determinados ya,en fauor de don Iuan de Azeuedo, y allanada la otra parte a lo determinado por V.S.I.y solamente pretende, que el Espolio se le ha de dar por el tanto.In quo Articulo tenemos por indubitable(salua censura) que no ha lugar su pretension. Porque el derecho de Tanteo,y retracto, pari passu ambulant,& eisdem regulis gubernantur,vt notat Greg.Lopez in l.4.titul.13.p.7.glos.3. vbi hablando del derecho de tanteo,y si le tienen los vassallos: ita vt si dominus eos vendat soluto pretio,possint liberari, y tantearse,ad notat.per Fabrum in §.Dominus,Inst.de noxalib. actionib. refert Montalu. in l.2.tit.24.part.5.adonde

 resuel-

resuelue, que si, & quod intra nouem diem han de vsar los Consejos de dicho derecho, cumpliendo con el ofrecimiento real, y requisitos que ponen las leyes de los retractos. Notat etiam Didac. Perez in l. 14. tit. 11. lib. 4. ordinem veteris, Glos. verbo, Todos aquellos, vbi dicit, que ya que se les conceda, debet eis hoc licere, veluti partiarijs, & tanquam coniunctis, quia nullus alius magis coniunctus est, cum charitas bene ordinata incipiat à seipso, & per consequens, que ha de ser dentro de los nueue dias, y con los mismos requisitos. Y Traquel. de vtroque retract. in præfact. num. 2. referendo huius iuris diuersas appellationes, iam vocat retractus, iam ius prælationis, veluti synonoma. Y las leyes del Reyno, que hablan de los retractos, para dar a entender su efeto, le declaran per hæc verba, ibi: *Tanto por tanto*, vt in l. 7. & 8. tit. 11. lib. 5 & ibi: *Por el tanto*, vt in l. 9. & 11. d. tit. 11. lib. 5. Recopil. y en el Latin, la palabra, *retractus*, declarat verbum, *Tanteo*. Y Villadiego en su Politica, en la forma de libelar, fol. 50. llama al Tanteo, retrato, y al retrato, Tanteo, ibi: *Que en esta materia de tanteo, y retrato, estè por las leyes del Ordinamento, y de Toro, señalado termino de nueue dias en sus casos, de personas particulares.*

21 At, cum dictum ius sit odiosum, & exorbitans à iure communi, minimè conceditur, nisi in casibus à iure permissis, vt ex text. formalis in l. dudum, C. de contrahē. empt. Adonde despues que asienta la ley, quod liberum est cuilibet rem propriam distrahere, non solum proximis, & consortibus, sed etiam alijs quibus voluerint, limita el texto dicha regla, in hæc verba: *Nisi lex specialiter quasdam personas hoc facere prohibuerit*: notat Gutierr. lib. 2. pract. q. 145. num. 2. Anton. Gom. in l. 70. Taur. num. 1. & constat ex tradit. per Tiraq. lib. 1. de retract. lignagier. in præfat. num. 16. & nu. 60. Burgos de Paz cons. 30. num. 13. Azeued. in l. 7. tit. 11. lib.

5.num.33. Y anſi es preciſo, que para que aya lugar el derecho de Tanteo introduzido, eſtè determinado, y cõcedido por derecho, in caſu de quo loquimur.

22 Reconociendo el Abogado de Gaſpar Rodriguez las concluſiones dichas, pretende tener deciſion legal, para que ſe le dè por el tanto el Eſpolio, ſobre que ſe litiga, y para ello pondera la ley congruit, C. de locatione prædior. ciuil. vel Fiſcal. lib.11. cuyas palabras ſon las ſiguientes, ibi: *Congruit æquitati, vt veteres poſſeſſores fundorum publicorum, nobis conductoribus præferantur, ſi facta per alios augmenta ſuſcipiant.* Y tambien ſe vale de la ley prædia, fin. C. eod. titul.

23 Sed prædicta lex congruit, proceditur, & loquitur en arrendamientos ad tempus, y que tienen trato ſuceſsiuo, & hoc ex ratione particulari, l. Cotem ferro, §. qui maximos, ff. de publican. & vectigalib. in cuius textus ſpecie, el arrendador de los bienes Fiſcales, anni antecedentis, compellitur el año venidero, y ſiguiente, no auiendo quien los arriende, arrendarlos por la miſma cantidad, y precio, que los auia arrendado: & ſic nil mirum, que por el rigor de dicha ley, le competa el Tanteo contra otro arrendador temporal, ex æquitate d. l. congruit. Non autem procedit in venditione, ſeu locatione perpetua, in quibus ceſſat prædicta ratio, ex cap. cum ceſſante, de appellat. l. quod dictum, ff. de pact. Tiraquel. in tract. ceſſante cauſa, part. 1. nu. 11. Quod procedit à fortiori, por ſer eſta materia de retracto, y tanteo, odioſa, y que no ſe puede eſtender de caſu ad caſum, quanto mas a caſo diferente del en que habla la dicha ley congruit; nempè, in locatione temporali, ex ratione dict. §. qui maximos, quæ non procedit, nec militat in venditione, ſeu ceſsione perpetua.

24 Y que la ley congruit, de qua ſupra, loquatur in locatione, ſeu conductione temporali, non autem in venditionibus, ſeu locationibus perpetuis, notat indiuidualiter

ter Glos.d.l.congruit,verbo,Possessores, in hæc verba, ibi: *Possessores, idest, detentatores: nam de conductore tẽporali dixit, non de perpetuo emphiteuta.*

25 Esta misma distincion pone indiuidualmente, diziendo ambos casos del perpetuario, y conductor temporal, la ley prædia, siguiente a la ley congruit, la qual solamente concede *el tanteo* al conductor temporal, y le deniega al perpetuario, qui semper securus est, vt apparet ex verbis prædicti textus, ibi: *Si vero pro tali prædio ab altero conductore offeratur augmentũ, sit in arbitrio conductoris prioris, cui res ad tempus locata est, vt si ipse quod alter adjecit, obtulerit, maneat penes eum temporalis illa conductio.* Y auiendo repetido vna, y otra vez en dichas palabras, que el tanteo se entiende respeto de conductor temporal, vt ex illis verbis: *Cui res ad tempus locata est,* & ibi: *Temporalis illa conductio maneat penes eum,* notat Glos.verbo, *Maneat,* in hæc verba, ibi: *Sic supra, l.congruit.* Y luego prosigue el texto la segunda parte de la distincion, in hæc formalia verba: *Si verò idem hanc ipsam rem aliquando meruerit iure perpetuo possidere, habebit, & ipse superius expressam perpetuam firmitatem*, que no puede ser texto mas indiuidual en declaracion de la ley congruit, para que solo proceda su decision in conductore temporali, minimè autem in perpetuario, vt in nostro casu.

26 La misma inteligencia præstat Ioannes de Platea d. l.congruit, in hæc verba, ibi: *Et nota hic, quod conductores temporales, de quibus hic loquitur, dicuntur possessores, sed impropriè ponitur, idest, detentores, vt dicit Glos. possident enim pro Domino, non sibi, sed secus in cõductoribus perpetuis, qui sibi possident infra l. prox. cũ similibus.* Y con la misma distincion habla Lucas de Penna in d.l.prædia in fine, d.§.si vero.

27 Vndè, como quiera que Gaspar Rodriguez no aya sido conductor temporal, sino cessionario, y comprador

del

del espolio, cessar, nec competit dispositio, d. leg. congruit, ex supra notatis, ita quod nullo modo debeat ipsi concedi el derecho de tanteo introducido. Et quod magis aduerti debet est, que aunque fue primer comprador, y cessonario del espolio, en quanto durauã los tres meses señalados por la ley del Reyno para poderlo pujar, como con efecto lo hizo don Iuan de Azeuedo, nũca tuuo derecho fixo, como le tiene el dicho don Iuan, a quien se otorgò la segunda cession, y despacharon los demas recaudos necessarios para la cobrança del dicho espolio, sin embargo de las apelaciones que interpuso la otra parte, y passados ya los terminos en que pudiera admitirse nueua puja. Con que de ninguna manera se le puede quitar oy el dicho espolio, vt ex d l. prædia, §. si vero, ibi: *Si vero idem hanc ipsam rem aliquando meruerit iure perpetuo possidere, habebit, & ipse superius expressam firmitatem.*

28 Y para mayor conuencimiento de la verdad dicha, y ajustamiento de las conclusiones referidas, se representa a V.S.I. que todas quantas doctrinas ponderò el Abogado contrario a la vista deste pleyto, para prouar, que por el tanto se le auia de dar a su parte el espolio, en conformidad de la decision de la l. congruit, hablan in conductoribus tẽporalibus, y que el darseles a estos el *tãteo*, es por la razõ, y rigor de la ley cotem ferro, §. fin. de publican. & vectigalib.

29 Sic resoluunt Doctores sequentes, Gutier. pract. qq. lib. 1. q. 38. n. 6. ibi: *Conductores veteres præferuntur nobis per leg. fin. & leg. congruit, C. de locat. præd. ciuil. lib. 11. ex ratione leg. cotem ferro. § fin. ff. de public. & vectigal.*

30 Ceuallos commun. contr. 3. part. q. 756. nu. 64. ibi: *Cuius decisio procedit ex ratione, l. cotem ferro. §. fin. ff. de publican. & vectigal.*

31 Anton. Gomez. tom. 2. cap. 3. variar. n. 5. ibi: *Quia*

est speciale in illis conductoribus (loquitur de conductoribus fiscalibus) *quia aliquando inuiti detinentur in cõductione*, que es la razon de la dicha ley Cotem ferro. §.fin.

32 Bobadilla p.2.lib.3.cap.4.n.21.ibi: *Porque assi como al arrendador que en el arrendamiento passado ganò en ellas, le pueden compeler a que las arriende en el año siguiente, quando se espera que tendran quiebra, segun la doctrina del Iurisconsulto Paulo, por el consiguiẽte parece, que tambien pueda pedir el arrendador, que se le den por el tanto, quando espera ganar.* Y a la margen refiere la doctrina de Paulo in l. Cotem ferro. §. fin. & DD. in l. congruit, & in l.fin. C.de locat. præd. ciuil. lib.11.

33 Gregorio Lopez in l.5.tit.19.p.6.glos.3.in hæc verba, ibi: *Quod si veteres conductores tantum dare velint, quantum offertur per nouos, quod præferuntur nobis, per d.l.fin.C.de locat.fundor.ciuil.ex ratione leg.Cotem ferro, §.fin.ff.de publican.*

34 Curia Philipica, p.2.lib.1.cap.15.del arrendamiento Real, num.42. ibi: *No auiendo ponedor en las rentas Reales, el arrendador dellas del año precediente, puede ser compelido a arrendarlas el año siguiente, por el mismo precio, conforme a vn texto.* Y refiere a la margen la ley Cotem ferro, §.qui maximos. Y luego en el nu.43.dize lo siguiente. *Y por la misma razon, el arrẽdador del primer arrendamiento fenecido, puede tomar por el tanto al segundo arrendador del arrendamiento siguiente, la renta Real, que se le arrendò, y se le ha de dar segun dos textos.* Los quales refiere al margen, que son la ley congruit, y la fin. C. de locat.prædior.ciuil. lib.11.

35 Gutierr. de gabell.q.140.num.1. num.2. & num.7. adonde trae la decision de la ley Cotem ferro, §.fin.cuyas palabras refiere a la letra.

36 Y no puede negarse, que la ley Cotem ferro, habla en conductores temporales, nam cum loquatur de cōductione vectigalium, talis conductio nō potest esse perpetua, sed temporalis, & ad maximum per triennium, vt ex l. penes, 4. C. de vectigal. & commis. l. 7. tit. 7. p. 5. in hæc verba, ibi: *Otrosi dezimos, que estos portadgos, y los otros derechos, è las rentas del Rey, deuen ser publicamente arrendadas, metiendolas en almoneda, è qual mas diere por ellas, esse las deue auer. Pero qualquier que las arrendare, non las deue tener mas de tres años.* Vbi Gregor. Lopez, Glos. verbo, *Tres años*, notat Azeued. in l. 1. titul. 11. de los arrendamientos de las rentas Reales, lib. 9. num. 1. & in l. 2. nu. 7. ibi: *Et nota, quod secundum d. l. 7. titul. 7. p. 5. solum per tres annos redditus Regij locandi sunt. Et idem esse de iure commun. inquit Betach. de gabell. 2. part. num. 16. & Casaneus in consuetud. Burg. titul. de gabellis, num. 30. & hodie id disponitur, & quando fieri debeat per caput 6. nouarum puntuactionum.*

37 De lo qual se sigue con euidencia, que la equidad de la ley congruit, que habla en conductores temporales, no puede estēderse al caso presente de vēta, y cessiō del dicho Espolio. Ni tiene fundamento la ponderacion q̄ se haze por la otra parte, de que ha pagado algunas cantidades, y hecho gastos en la administracion, y cobrança del dicho Espolio. Pues todo ello le està mandado hazer bueno, y que se le pague, por auto de V.S.I. que es en conformidad de lo dispuesto por derecho, y leyes del Reyno.

38 Y si se ponderare en contrario algun Autor, que entienda la ley Congruit, in locationibus, seu conductionibus perpetuis, se reconocerà, quod loquitur non solū sine lege, sed contra distinctionē appositam in d. l. prædia, contra Glos. in d. l. Congruit, in verbo, possessores, contra textum in d. l. Cotem ferro, §. fin. qui loquitur

in conductione vectigalium, que no puede ser sino temporal, conforme a la ley de Partida, y doctrinas referidas, contra la doctrina de Platea in d.l. congruit, Lucas de Penna in d.l. prædia, §. si vero. Y contra el sentir de todos los Autores referidos à num. 6. vsque ad numer. 56 que solo hablan en conductores temporales, quando le dan el *tanteo*, respeto de puja hecha por nueuos conductores, ex æquitate d.l. congruit, y por la razon de la dicha l. Cotem ferro. §. fin.

Articulus quartus.

Que quando en el caso presente compitiera el derecho de tanteo, se le auia de denegar a Gaspar Rodriguez, por no auerle pedido en tiempo, ni cumplido con lo dispuesto por las leyes del Reyno.

39 SVpuesto que como auemos ponderado supr. num. el retrato, y *tanteo* currunt pari passu, y que en vno, y otro concluyen los Autores, que se deuen precisamente guardar las leyes del Reyno, que hablan cerca del retrato, vt ex Montaluo, Didaco Perez, & Gregorio Lopez. citatis d. num. quando huuiera lugar en el caso presente, adhùc se le auia de denegar a Gaspar Rodriguez ex fundamentis sequentibus.

40 Primò, porque segun las leyes del Reyno, el que huuiere de vsar del derecho del retrato, le ha de intentar precisamente dentro de nueue dias siguientes desde el dia del remate, vt ex l. 7. tit. 11. lib. 5. recop. ibi: *No viniere el mas propinquo a la retraer, y despues que fuere vendida hasta nueue dias viniere*. Et ex l. 8. ibi: *La pueda sacar tanto por tanto dentro de nueue dias*, & ex l. 9. ibi: *Y los nueue dias que dispone la ley del fuero se cuenten en este caso desde el dia del remate*, d. tit. 11. lib. 5.

recop.

recop. vbi notãt omnes Regnistæ, id ẽdisponit lex 13. Fori, tit. 10. libr. 3. Y es tan preciso el dicho termino, que contra el no compete restitucion en fauor de menor, pupilo, ò ausente, vt ex d. l. 8. ibi: *Por ende declaramos, y ordenamos, y mandamos, que los nueue dias contenidos en la dicha ley del Fuero.* Et ibi: *Corran contra los menores de veinte y cinco años, quier sea en edad pupilar, o adulta, y esso mismo contra los ausentes.* Et ibi: *Y que no les sea otorgado sobre esto restitucion, ni recision del tiẽpo, saluo que a la letra se guarde la dicha ley del fuero contra los vnos, y los otros.*

41 Quod procedit etiam si protestetur, quod talis terminus non currat, quia adhuc si non retrahat intra prædictos nouem dies, non poterit tale ius intentari, notat Ant. Gomez. in l. 70. Tauri, n. 26. De que resulta, que la protesta de que se vale la otra parte, ademas que no fue especial respeto del termino de los nueue dias, sino general, quando lo fuera, no le podia aprouechar ad hoc, vt post dictum terminum posset dictum ius intentare. Y en el caso presente, no solo passaron los nueue dias señalados por las leyes del Reyno desde el dia de la cession hecha a esta parte hasta que se pidio el tanteo, sino muchissimo tiempo mas, vt videre est ex processu.

42 Secundò, que no basta para obtener el tanteo, y *retrato*, el pedirle dentro de los nueue dias, sino que es necessario, que requiera con el dinero al primer comprador para que le reciba, y de no quererle recibir, ponerle en deposito, de tal manera, que sino cumple con esta calidad dẽtro del dicho termino, cessat tale ius, vt ex d. l. 8. ibi: *Y que requiere con el precio, y sino lo quiere recibir ponerle en deposito.* Et ex d. l. 7. ibi: *Y despues que fue revendida hasta nueue dias viniere, si diere el precio porque es vendida la heredad, ayala.* Et ex d. l. 9. ibi: *Con tanto que consigne el que la saca el precio.* Et ex d. l. 13. Fori, ibi: *Dele el precio que le costo*, notat Aze-

ued.in eadem lib.8.d.titul.11.lib,5.num.3.ibi: *Ergo ipse est ille qui requirendus est, qui quidem si recipere oblationem, & pretium noluerit, retrahens illud deponet, & consignabit coram testibus, & tabellione apud honestam personam.*

43 Idem concludit Gutierr.lib.2.pract.q.160.num.1. vers.His tamen,ibi: *Ego teneo contrariam sententiam, imò, quod retrahens non adimpleat formam præcissam legum nostri Regni, incipiendo à deposito, nisi prius in eodem termino nouem dierum requirat ipsummet emptorem, si haberi possit, sin minus vxorem, vel filios, vel suos familiares in domo sua cum dicto pretio, vt id recipiat, & sibi restituat dictam rem, quam retrahit: quod si id recuset, tum temporis fiat depositum coràm iudice, & ipsius mandato, citeturque emptor super retractu in forma, alias autem non obtinebit.* Y en el num.5.conclu dit, *Quod & si aliquæ ll. Regiæ loquantur per verbum consignare, consignatio, & depositio pecuniæ, nihil prodest, nisi prius oblata fuerit ei, cui solui debet, vt in l.2. & ibi Salicet.in 1.notab. C.de vsuris, quã ad hoc citat, & expendit Glos.in l.acceptam, eodem titul. Itaque necessario debẽt illæ ll. suppleri per ius commune, vt prius requiratur emptor, quod recipiat pretium, & si nolit recipere, deponatur.* Matien.d.l.8.glos.6.num.1. & in l. 9.glos.4.num.1.vbi notat, quod requisitio cum pretio, est quid formæ, cum lex loquatur conditionaliter. Et num.10.concludit, quod si in consignatione pretij deficiat vnus numus, videtur non esse satisfactum formæ legis, cum omisio formæ etiam in minimo totum vitiet, vti censent Bald.& Imol.& ceteri nouiores, in l. 1.ff.de liber.& posthum.

Vltimo, denique pro complemẽto ponderatur, que
44 el Derecho, y leyes del Reyno, que hablan cerca del retrato, y tanteo, se deuen guardar, etiam iure canonico, iuxta

iuxta caput 1. de noui oper. nuntiat. notat Gutierr. practicar. quæst. lib. 2, q. 156. num. fin. Azeued. in l. 7. titul. 11. lib. 5. Recopil. nu. 24. in fin.

Ex quibns resultat, no tener justificacion, ni fundamento el Tanteo pedido, assi por no competir en el caso presente, como porque quando compitiera, no se pidio en tiempo, ni con las calidades, ni requisitos, que por formalidad necessaria piden las leyes destos Reynos. Vnde in fauorem pronuntiari speramus. Salua dignissima censura, &c.

El Licenc. don Luis de la Palma y Freytes.